

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：X2005120065

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论刑讯逼供之防范  
——以构建新集体主义价值观为分析视角

The Paper Concerning Preventing Extorting a Confession by Torture  
——Analyzed From the Perspective of Building the New Collectivism Values

陈 鑫

指导教师姓名： 陈晓明 教授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2011 年 4 月

论文答辩时间： 2011 年 月

学位授予日期： 2011 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2011 年 4 月

论刑讯逼供之防范——以构建新集体主义价值观为分析视角

陈鑫

指导教师

陈晓明  
教授

厦门大学

## 摘 要

刑讯逼供曾经作为国家司法机关获取犯罪嫌疑人供述的有效方式而合法存在。随着社会的进步、人类文明的发展，刑讯逼供因其公然践踏人权而与现代法律背道而驰，受到了现实的批判和法律的禁止。然在司法实践中，刑讯逼供却仍然屡禁不止。本位在阐述了刑讯逼供的内涵、危害及在当代中国的立法与司法现状后，从刑讯逼供产生的原因入手，首先分析了以往学者观点对刑讯逼供产生原因论证之不足。其次提出，在当代中国执法人员的不健康心理是刑讯逼供的诱因、错误的法律观念是催生刑讯逼供的助燃剂、现行诉讼制度的不健全为刑讯逼供留下生存空间、传统集体本位价值观负面影响是刑讯逼供存在的重要原因。最后在借鉴西方国家反对刑讯逼供过程中尊重个人价值和尊严这一价值观念所起的重要作用的基础上，提出我们应通过扬弃传统的集体本位价值观、吸收西方国家尊重个人价值和尊严的观念，构建新集体主义价值观，为有效遏制刑讯逼供提供助力。

**关键词：**刑讯逼供；防范；新集体主义



## Abstract

Extorting a confession by torture had once existed legally as an effective way for national judicial authority to extorting a confession from criminal suspects. With the development of society and human civilization, extorting a confession by torture has become inconsistent with modern law, suffers the criticism of reality and is prohibited by law because it flagrantly violates human rights. However, extorting a confession by torture always happens in judicial practices. This paper illustrates the content and harm of extorting a confession by torture and the legislative and judicial situation in the contemporary China, firstly analyzes the insufficiency of illustrating the causes of extorting a confession by torture of previous scholarly analysis from the cause of extorting a confession by torture. Secondly, this paper illustrates that the unhealthy psychology of the law-executor is the incentive of extorting a confession by torture, the improper legal concept is the accelerant of extorting a confession by torture, the current imperfect litigation system offers a living space for extorting a confession by torture, the negative impact of the traditional collective values are important reasons for extorting a confession by torture. Finally, based on the important role played by respect for individual worth and dignity in the process of in fighting against extorting a confession in western countries, this paper proposes that we shall abandon the traditional collective selfish departmentalism, absorb the concept of respect for individual worth and dignity in western countries, construct the new collective values and provide effective help to prevent extorting a confession by torture.

**Keywords:** Extorting a confession by torture; Prevention; The new collectivism



目 录	
前 言.....	1
第一章 刑讯逼供概述 .....	2
第一节 刑讯逼供之涵义 .....	2
一、刑讯逼供的定义.....	2
二、刑讯逼供的特点.....	3
第二节 刑讯逼供之危害 .....	3
一、危害受讯者及其家人.....	3
二、危及刑讯者自身.....	4
三、酿成冤案并致刑事诉讼效益降低.....	4
四、破坏社会公众对政府与国家的信任.....	5
第三节 当代中国法律对刑讯之态度与司法实践之反差 .....	5
一、立法严禁刑讯逼供.....	5
二、司法实践中刑讯逼供屡禁不止.....	6
第二章 关于刑讯逼供原因的理论争讼 .....	8
第一节 关于刑讯逼供原因的三种学说 .....	8
一、两原因说.....	8
二、四原因说.....	8
三、主客观说.....	9
第二节 对三种学说的评析 .....	10
一、未分析制度缺欠的原因.....	10
二、未重视伦理价值观方面的原因.....	10
三、未区分主次原因.....	10
第三章 刑讯逼供的原因分析 .....	12
第一节 执法人员的负面心理 .....	12
一、功利心理.....	12
二、紧张急躁心理.....	12

三、侥幸心理.....	12
四、从众心理.....	13
<b>第二节 执法人员的错误法律观念 .....</b>	<b>13</b>
一、有罪推定的残余思想.....	13
二、重实体、轻程序思想.....	14
三、法律工具主义观念.....	14
<b>第三节 现行法律制度的缺欠 .....</b>	<b>15</b>
一、沉默权的缺失.....	15
二、讯问时律师在场权的缺失.....	17
三、非法证据排除规则的缺陷.....	17
<b>第四节 伦理价值观上的错误取向 .....</b>	<b>20</b>
一、传统的集体本位价值观.....	20
二、当前中国社会主导价值观的缺失.....	22
三、传统集体本位价值观对刑讯逼供的影响.....	23
<b>第四章 个人本位价值观对西方国家遏制刑讯逼供的意义 .....</b>	<b>28</b>
<b>第一节 个人本位价值观概述 .....</b>	<b>28</b>
一、个人本位价值观的由来.....	28
二、个人本位价值观的涵义.....	28
<b>第二节 个人本位价值观对于遏制刑讯逼供之意义 .....</b>	<b>29</b>
一、催生反刑讯意识.....	29
二、推动刑讯合法地位的废止.....	29
三、推动遏制刑讯的诉讼原则与诉讼制度的产生.....	29
<b>第五章 新集体主义价值观之建构 .....</b>	<b>32</b>
<b>第一节 新集体主义价值观之界定 .....</b>	<b>32</b>
一、新集体主义价值观之内涵.....	32
二、新集体主义价值观建构之条件.....	33
<b>第二节 建构新集体主义价值观之途径 .....</b>	<b>34</b>
一、确立新集体主义的核心价值观地位.....	34
二、完善市场经济体制，继续促进主体意识发展.....	35

三、社会舆论宣扬新集体主义价值观.....	35
四、将新集体主义价值观融入人们的社会生活.....	35
五、法治调整集体和个人之间的利益关系.....	36
<b>结 语.....</b>	<b>37</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>38</b>
<b>致 谢.....</b>	<b>41</b>





## Directory

<b>Introduction.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter I. Overview of extorting a confession by torture .....</b>	<b>2</b>
<b>Section I. Meaning of extorting a confession by torture .....</b>	<b>2</b>
1. Definition of extorting a confession by torture .....	2
2. Characteristics of extorting a confession by torture.....	3
<b>Section II. Harm of extorting a confession by torture .....</b>	<b>3</b>
1. Cause harm to the tortured person and his family.....	3
2. Cause harm to the person extorting a confession by torture .....	4
3. Cause injustice and decrease the effectiveness of criminal proceedings .....	4
4. Destroy public's trust to the government and the country .....	5
<b>Section III. The contrast between the attitude of contemporary Chinese law             on torture and judicial practice .....</b>	<b>5</b>
1. Extorting a confession by torture is strictly prohibited by law .....	5
2. The judicial practice of extorting a confession by torture always happens.....	6
<b>Chapter II. The theory dispute arising from the cause of extorting a             confession by torture .....</b>	<b>8</b>
<b>Section I. Three academic theories concerning extorting a confession by             torture happens .....</b>	<b>8</b>
1. The theory of "Two reasons" .....	8
2. The theory of "Four reasons" .....	8
3. The theory of "The subjective and the objective" .....	9
<b>Section II. Analysis to the three academic theories .....</b>	<b>10</b>
1. Fail to analyze the reasons of system shortcomings .....	10
2. Fail to pay attention to the reasons of ethical values.....	10
3. Fail to distinguish the primary reason and the secondary reason.....	10
<b>Chapter III. Analysis to reasons of extorting a confession by torture.12</b>	
<b>Section I. The negative psychology of law-executor .....</b>	<b>12</b>
1. Utilitarian psychology .....	12
2. Tense and impatient psychology .....	12
3. Chance psychology .....	12

4. Group mentality.....	13
<b>Section II. Improper law concept of law-executor .....</b>	<b>13</b>
1. Residual thoughts of the presumption of guilt .....	13
2. The thought emphasizing on applicable law rather than procedure law .....	14
3. Law instrumentalism concept.....	14
<b>Section III. Shortcomings of the existing legal system .....</b>	<b>15</b>
1. Lack of right to silence.....	15
2. Lack of lawyer's right to participate in interrogating on-site.....	17
3. Defects of illegal evidence exclusion rules .....	17
<b>Section IV. Improper tropism on ethical values.....</b>	<b>20</b>
1. Value concept of traditional collective selfish departmentalism .....	20
2. Lack of dominant values in contemporary Chinese society.....	22
3. Impact of traditional collective selfish departmentalism on extorting a confession by torture .....	23
<b>Chapter IV. The value of individual selfish departmentalism for preventing extorting a confession by torture in western countries .....</b>	<b>28</b>
<b>Section I. Overview of individual selfish departmentalism .....</b>	<b>28</b>
1. The origin of individual selfish departmentalism.....	28
2. The meaning of individual selfish departmentalism .....	28
<b>Section II. The meaning of individual selfish departmentalism for preventing extorting a confession by torture.....</b>	<b>29</b>
1. Cause the awareness of anti-torture in extorting a confession .....	29
2. Cause the abolition of the legal status of extorting a confession by torture..	29
3. Generate the litigation rules and litigation system for preventing extorting a confession by torture.....	29
<b>Chapter V. Construction of the new collectivist values .....</b>	<b>32</b>
<b>Section I. The definition of the new collectivism values.....</b>	<b>32</b>
1. The content of the new collectivism values .....	32
2. The conditions of constructing the new collectivism values.....	33
<b>Section II. The method of constructing the new collectivism values .....</b>	<b>34</b>
1. Establish a core position for the new collectivism values.....	34
2. Improve the market economic system and continue to promote the	

development of subjective consciousness.....	35
3. Promote the new collectivism values by public opinion.....	35
4. Integrate the new collectivism values into social life .....	35
5. Adjust the interest relationship between of the collective and the individual by law .....	36
<b>Conclusion .....</b>	<b>37</b>
<b>References .....</b>	<b>38</b>
<b>Thanks.....</b>	<b>41</b>



## 前 言

刑讯逼供由于其巨大的危害性为世界各国所禁止，我国最高司法机关也曾多次三令五申，明令禁止。如发现杜培武杀妻冤案后，最高人民检察院于 2001 年 1 月下发了《关于严禁将刑讯逼供获取的犯罪嫌疑人供述作为定案依据的通知》，要求坚决杜绝刑讯逼供现象的发生，彻底排除刑讯取得的证据。最高人民法院、最高人民检察院、公安部于 2004 年 9 月下发《关于严格依法履行职责，切实保障刑事案件办案质量的通知》，要求严格依照规定收集、审查、认定证据，绝不能将以刑讯逼供或者威胁、引诱、欺骗等非法的方法收集的犯罪嫌疑人、被告人供述等作为定案的根据。最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部于 2007 年 3 月下发《关于进一步严格依法办案确保办理死刑案件质量的意见》，要求侦查机关应当依照刑事诉讼法、司法解释及其他有关规定所规定的程序，全面、及时收集证据，严禁违法收集。但为什么在司法实践中刑讯逼供却仍然屡禁不止，这其中的原因值得我们深思。作为一名司法工作者，本人对此深感忧虑，遂加以关注、研究，希望能为我国的法治建设尽绵薄之力。

## 第一章 刑讯逼供概述

### 第一节 刑讯逼供之涵义

#### 一、刑讯逼供的定义

何为刑讯逼供？我国从2006年7月26日开始施行的《最高人民法院关于渎职侵权犯罪案件立案标准的规定》第2条第3款规定，刑讯逼供是指司法工作人员本人或纵容、授意、指使、强迫他人对犯罪嫌疑人、被告人使用肉刑或者变相肉刑逼取口供的行为；肉刑是指以殴打、捆绑、违法使用械具等手段逼取口供的行为，变相肉刑是指以较长时间冻、饿、晒、烤等手段逼取口供的行为。

从我国法律对刑讯逼供的定义看，我们没有将以非肉刑方式使犯罪嫌疑人、被告人遭受精神痛苦而被迫供述的行为纳入刑讯的范畴。但从司法实践看，办案机关采取通过长期单独关押犯罪嫌疑人使其精神崩溃而“主动”交代罪行等非肉刑逼供方式屡见不鲜。这种非肉刑的逼供与肉刑的逼供，同样都造成对犯罪嫌疑人、被害人的伤害，没有本质上的不同。因此，英国学者指出：“构成刑讯的实质是蓄意地造成一个人剧烈的疼痛或痛苦。这种疼痛或痛苦可能是身体的，也可能是精神的。”<sup>①</sup>对此，在联合国《禁止酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚公约》（以下简称《公约》）第1条规定中，刑讯被理解为：“为了向某人或第三者取得情报或供状……蓄意使某人在肉体或精神上遭受剧烈疼痛或痛苦的任何行为，而这种疼痛或痛苦是由公职人员或以官方身份行使职权的其他人所造成的，或是在上述人员唆使、同意或默许下造成的”。<sup>②</sup>从该规定看，《公约》将刑讯行为的性质与程度界定为，使人在肉体上遭受剧烈疼痛与痛苦的行为，使人在精神上遭受痛苦的行为。这一规定从肉体和精神两个方面涵盖了刑讯者为了获取口供而向犯罪嫌疑人、被告人可能实施的所有逼供行为，科学地界定了刑讯逼供的涵义。

<sup>①</sup>何源渊，遏制刑讯逼供的对策研究（硕士学位论文）[D]，重庆：西南政法学院，2005. 2.

<sup>②</sup>陈卫东，主编，中欧遏制酷刑比较研究[M]，北京：北京大学出版社，2008. 9.

## 二、刑讯逼供的特点

### （一）以口供为目的

口供与刑讯逼供之间有着不同寻常的关系。在口供与刑讯逼供二者之间的关系上，刑讯逼供是口供的产物。由于“口供是证据之王”，相对于其他种类的证据而言，犯罪嫌疑人的供述无疑具有无可比拟的证明能力；<sup>①</sup>并且，执法人员可以根据口供找到其他证据。因此，在被追诉人不“如实”交代的情况下，执法人员为了获取口供、侦破案件而使用刑讯手段。

### （二）刑讯者故意为之

刑讯逼供是发生在司法活动中有生命的个体之间在心理与行为上力量悬殊的相互感应与较量。执法人员实施刑讯行为时，其主观上明知被追诉人处于弱者地位，亦明知刑讯会给被追诉人带去伤害，但他为了达到获取口供的目的，故意伤害被追诉人的肉体与精神。

### （三）人之客体化

客体是与主体相对应的哲学范畴，哲学意义上的客体是指人认识活动和实践活动所指向的对象，是作为主体的人的活动的一切对象的东西。<sup>②</sup>执法人员对被追诉人随意实施刑讯行为，意味着被追诉人在刑事诉讼过程中主体地位的丧失，沦为刑事诉讼的客体。

## 第二节 刑讯逼供之危害

刑讯逼供的存在，不仅给受刑讯者及其家人带去痛苦，也危及实施刑讯者自身，而且容易酿成冤假错案、降低刑事诉讼效益，以及破坏社会公众对政府、国家的信任，其危害甚大！

### 一、危害受讯者及其家人

肉刑是刑讯逼供者常用的手段，刑讯实施者往往认为，只有让受刑讯者受到难以忍受的肉体痛苦，他们才会交待问题，因此受刑讯者往往遭受惨酷的折磨。下列案例可以看出刑讯的残酷程度。比如，湖北农民余祥林“杀妻”冤案。余祥林在申诉材料上写道“当时我已经被残忍体罚毒打了 10 天 10 夜，精神麻木，早

<sup>①</sup>郑筠. 关于抑制刑讯逼供的立法思考[J]. 改革与开放, 2010, (2): 22.

<sup>②</sup>孙英伟. 法律关系客体析疑[J]. 河北师范大学学报(哲学社会科学版), 2010, (6): 17.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕